POR LA SANTA IGLESIA METROPOLITANA.

EN LA FIRMA.

SVPLICA la Metropolitana Firma contra vnos executoriales de manutencion, despachada por la Rota en fauor de los Racioneros, en el pleyto de las distribuciones, por varias nullidades. Y son las siguientes.

La primera nulidad es. Suponiendo los executoriales, q̃ narrã; q̃ a instãcia de algunos Racioneros, nomine proprio, se pidio ante el Ordinario mandato de manutencion, de lleuar en las horas diurnas, y nocturnas la mitad de lo q̃ lleuã los Canonigos, especificando cierta cantidad para cada hora (segun consta del processo del Ordinario) y que a retardata apelaron al Señor Nuncio: El qual les dio manutencion, como la auian pedido. Y el Capitulo apelô ad Santissimum. Y la Rota los ha manutenido en tres reales por cada dia en las diurnas, reseruando lo nocturno.

Esto supuesto; la manutencion es nula, ex defectu iurisdictionis. Porque el Iuez de la apelacion, succedit in locũ iudicis, a quo; vnde nõ potest cognoscere nisi de eo, quod iudex a quo cognouit: sic que coram eo, non potest aliquid de nouo peti, nec nouum capitulum misceri debet: abunde *Scacia de appellation. quæst. 11. art. 3. à nu. 17.* Quod procedit etiam in causis summarijs *nu. 33.* etiam si, quod de nouo proponitur, haberet notorietatem, *nu. 34.* & precipue, *vers. ad adducta.* Quare non est necessarius libellus in causa appellationis: quia si datur idem, qui fuit datus in prima instantia, est frustratorius; si diuersus, hoc non conceditur, quia in appellationis causa non potest fieri, quod non fieret in prima instantia, post litem contestatam. Idem *Scacia nu. 35. art. 4.*

Ni obsta dezir, que esto no procede en la Rota por su grande autoridad, y grandeza, (de qua, *Sccacia de sent. & re iudicat. gloss. 14. quæst. 24. à nu. 1. vsque ad 17. Salgado 1. part. cap. 1. prælud. 5. nu. 272. Gratian. dec. 1. nu. 12. & tom. 2. disc. for. cap. 266. nu. 21. & seq. Riccius. collect. 1957. Cenedo quæst. pract. 8. nu. 16. Anast. Germonius, de indult, Cardinal. §. etiã ex eo, nu. 21. Sarauia de adiunctis, quæst. vlt. §. 6. de præstantia.* Porque *Sccacia d. quæst. 11. n. 34. vers. Ad adducta pro contraria sententia*, dize lo mismo hablando de la Rota, ibi. *Et consequenter licet coram ordinarijs primarum instantiarum, possit stare illa praxis Rotæ, reformandi petitionem ex deductis, & probatis ante sententiam, tamen non potest stare coram iudice appellationis, quia eius iurisdictio non potest excedere deducta, & sententiata coram iudice primarum instantiarum.*

Y mas, Señor, que la Rota, cum omnibus suis Auditoribus, vnum Tribunal constituit, quo pendent lites, & causę in eo commissæ; licet ratione commodioris expeditionis fiant distributiones particulares, *Seraph. dec. 318. a nu. 2.* & per Pontificis commissionem datur Auditoribus exercitium iurisdictionis, quam sine illa solum habent in habitu, *Gratian. tom. 3. discep. for. cap. 573. nu. 44.* Quod mihi videtur esse ad instar Iudicum Synodalium. Y las commissiones de la Rota son demas estrecha interpretacion, *Rota dec. 3. alias 306. nu. 3. de renunciat. in nouis.* ibi. *Tum quia Auditores habent strictissimam potestatem, & strictiorem, quam alij delegati, qui possunt absoluere ad cautelam, quod tamẽ Auditores, sine speciali mandato non possunt, prout legitur, & notatur, in c. solet de sentent. excommunic. in 6. & decis. 18. aliàs 419. num. 3. de dol. & contum.* etiam *in nouis.* ibi: *Tum quia commissiones nostræ sunt strictissimè interpretandæ. Vantius de nullit. tit. ex defectu iurisdict. delegatæ nu. 17. & seq.* Vnde non possunt exequi suas sententias Rotæ Auditores, nec possunt pronunciare super desertione causæ, sine speciali commissione, *Feltn. in c. ex parte*, el 2. *nu. 10. vers. declara tertio, de rescript. Mandos. in formul. commiss. 23. verb. causarum Auditore, fol. 124. Sccacia d. q. 11. n. 176. Rota in antiq. dec. 57.*

de

de appellati. & *dec.72. eod. tit.* Licet ex clausula contrarium, sit, *dec.24.de appellat.in nouis.* Y de aqui es, que los Auditores de la Rota, in cognoscendo procedunt vt Ordinarij, in iudicando vero, vt delegati, *Vestrius in prax.lib. 2. c.17. num.2. Veral.dec. 276.p.1. Marcus dec. 348. Viuius dec.37. Marchesan.tom.1. in proham. Borrell.summ. decision. tom.1. tit.41.nu.122.* Vnde illorum iurisdictio prorogari nequit. *Vantius supra, Farinac.in posthum.dec.743.nu.4.p.1.*

Sin que obste, quod causa semel effecta Rotalis, semper remanet Rotalis, *Rota in antiquis, dec.4.aliàs, 341.num.3. de for.competent.* & *dec.63.alias 612.de appellation.Vant.de nullit.ex defectu iurisdict.à nu.69.ex Marchesan. Barbosa clausul.39.nu.3.* & *4.Gratian.discept.6.nu.7.* & quod tales causæ non possint auocari à Rota, nisi de licentia Papæ, idem *Gratian.discept.for.510.num.15.*ex *Bisigneto dec. 13. in fine, de rescript.*& magna ex eisdem, ad talem euocatio nem faciendam causa requiritur. Quod & tradit *Couar. in pract. c.9.n.5.vers.Quin* & *illud.* Pero aduierte. *d.num.5.ad finem, vers.quibus equidem prænotatis*: Quod si causa est simpliciter commissa in appellatione, nulla facta mentione causæ principalis, non poterit iudex de causa cognoscere absque noua commissione, & speciali, Pontificis. Por manera, que todo esto pende de las clausulas de la comission ex dictis. Nã cum dicitur, causam semel Rotalem, semper Rotal em remanere, intelligitur, vt remaneat semper in eadem Rota, sed non in eodem Auditore, *Sccacia.quæst.8.num.20.* Quia impetratur noua commisio à Pontifice. Idẽ *Sccacia, quæst. 17.limit.47.membr.3.nu.32.*

Y si bien en la comissiõ de la causa presente, està la clausula, *cũ annexis,* & *connexis,* & *c.* y comprehende, illud omne, quod diuersitate factorũ separationẽ nõ recipit, & totũ negotium principale, ex traditis a *Barbosa clausul.38.* Y la otra, *cum toto negotio principali*: La qual comprehende, causam petitorij, & possessorij, *Barbosa clausula 39.nu.6.* Pero ex *eodem n.7.* intelligitur strictè, de, & circa causam, & actionem intentatam. Y la otra, *quam,* & *quas*: & in ea censetur

 dedu-

deductum omne ius. *Barbosa claufsul.121.nu.6. & seq.* Pero non mutat naturam iudicij cæpti, vt ex *Mohedano, Fabro, Marchesano. & Rota*, docet *Barb. nu.26*. & non extendit commissionem, nisi ad personas, & res expressas, ac specificatas, vt ex *Sarnensi, Peregr. Rota*, & *Marchesano*, tradit *Barbosa, nu.29.* Principalmente, quando a esta se le añade la clausula, *de & super præmissis*, (como aqui) Porque entonces stat restrictiuè, nec extenditur, abunde varijs allegatis *Marta de clausulis, clauf.106.nu.5. & 17.* pulchre *Rota in posth. Farinac. dec.87.nu.2.part.2.*

De todo lo qual resulta, que, en el caso nuestro, el Auditor no tuuo comision, sino para conocer de los meritos de la apelacion, y de la manutencion, que declarò el señor Nuncio de España, conforme la conclusion del libelo puesto ante el Ordinario desta Ciudad, y no para otra cosa diuersa, si bien la tuuo, para conocer en propiedad en fuerza de las clausulas.

Suponiendo lo dicho; los Racioneros intentaron el juyzio de manutencion ante el Ordinario, y pidieron ser manutenidos en la mitad, de lo que lleuaban los Canonigos, en las horas diurnas, y nocturnas, especificando cantidades ciertas en cada hora, (las quales ajuntadas, ya con los que pidieron la manutencion; ya con los que la han obtenido; ya con todos los Racioneros y Beneficiados de distribuciō entera, no frissan, ni pueden venir bien con los tres reales (pues con mucho no llegan) en que estā manutenidos por la sentencia.) Y asi siendo cosa diuersa la sentencia de lo pedido, es nulla ipso iure, quia non conformis libello, quia iudicis potestas non debet excedere id, quod in iudicium deductum est, *l. vt fundus.18.ff.commun. diuid.* & iudex condemnās ad aliud, quam petitum, stultus dicitur, *l. fin. C. de fideicom. libert.* & tradunt *Sccacia de sent. et re iudicata, gloss. 14. quæst.16. à n.1. Riccius collect.343. Leon dec.198. Sesse dec. 80. Carroccius except.129. per totam.*

Demas de proceder sin jurisdicion, por exceder de su comision, y asi ser nulo lo que hizo. *Mantic. dec.303.*

Fines

Fines enim mandati diligenter custodiendi, *c.cum dilecta, de rescriptis, l.diligenter, ff.mandati*, latè *Valenzuela cons.3. à num.42.et cons.47.num.15.* Commissio enim ad vnguem seruanda, & actus factus contra substantiam, vel qualitatẽ commissionis, non valet, *c.pisanis, vbi Abb.notab. 4. de restit.spoliator.l.itẽ eos, §.sed si ita, ff.quod cuiusq; vniuers. nom. Viuius dec.335. Riccius in prax.p.1.resolut.81.* Et commissionis forma inspicienda, ad videndum, quæ sit iudicis iurisdictio, *Farin.in recentiss. Rotæ dec.39.nu.1.p.1. & dec.747.nu.5.p. 2.* & defectus iurisdictionis est maior nullitas cęteris, de quo abunde, *Carroc.except.22.per quæst.31.* Ita vt iudex absque iurisdictione procedens, vt priuatus procedat, *Maranta q.legali 1.num.33. & seq. Menoc.de retin.remed.3. num. 643. Farin.q.97.n.116. Ripol.var.c.2.n.81.* Et dato iurisdictionis defecta, sententia non meretur nomen sẽtẽtiæ, & sic exceptio iurisdictionis non est exceptio contra sententiam, egregiè *Bald.cons.369.lib.3.* refert *Carrocius d.except. 22.quæst.1.nu.7.* & iudici suæ iurisdictionis metas excedẽti non tenemur obedire, *Çiurba cons.59.n.74. Sesse dec.114. nu.17. Ramirez de lege Regia, §.20.nu.82.* Quamuis ęgre in Romana Curia feratur, quod illius sententiæ ab alijs iudicibus executioni non mandentur, *Sccacia de sent. & re iudic.gloss.14.q.11.nu.21.* Præcipueque in Rota præfata nullitas consideranda venit, vbi commissiones strictissimè accipiendę sunt, vt ipsa fatetur iuxta prædicta.

Y que en nuestro caso, lo pronunciado sea, no solo diuerso, sino contrario totalmente, de lo pedido, y cosa deducida en el pleyto: se prueua manifiestamente. Porque. Los tres reales son mucho mas, que lo que se pidio ante el Ordinario. Y porque son cosa cierta, y lo pedido ante el Ordinario, es la mitad de lo que lleuan los Canonigos, y esta es incierta, pues segun los que asistẽ al Coro, se accrece, o disminuye. Y porque los Racioneros articularon, que los Sabados se aumentauan 4. sueld. 1. dinero, por lo qual no puede ser vna misma la distribuciõ todos los dias. Y porque ay onze Beneficiados, (segun confiessa la parte

con-

contraria en processo) que son de media distribucion, esto es, que la lleuā vn dia si, y otro no, y asi es incierto lo que deue darse. Y por esso ay clara contradicion; pues la ay entre lo cierto, è incierto. Y de la manera, que vna & eadem possessio numero eiusdem rei, eodem tempore, ex eadem causa, seu titulo, penes duos, aut plures, in solidum esse nō potest, *l. 3. §. ex cōtrario, l. peregre, §. quibus explicitis, ff. de adq. possess. l. si vt certo, §. si duobus vehiculum, ff. commodat.* abunde *Postius de mand. de manut. obser. 72. n. 1.* est enim hoc impossibile non solum de iure Ciuili, sed etiam naturali, ex *Menoch. de retin. remed. 3. n. 740. Post. n. 3.* Asi por el contrario es imposible de iure naturali, & ciuili, que los Racioneros tempore motæ litis, ac ideo eodem tempore, tuuiessen possession de cobrar por distribuciones tres reales, y lo pedido ante el Ordinario, duplex enim, ac non solum diuersa, sed contraria possessio, eodem tempore, ex eodem iure, circa eandem rem, haberi non potest.

Y pues el mandato de mauutencion requiere possessiō, est enim ipsa possessio essentiale fundamentum manutentionis, & pręcedere litem debet, vt ait Rota in hac causa, de qua agimus, *decis. 154. num. 1. in recollect. a Postio,* idem, *obseruat. 15. per totum.* Pues los Racioneros confiessan ante el Ordinario, que de antiquisimo tiempo hasta entonces continuamente, han estado en possession de recibir la mitad de las cantidades especificadas alli, como se compadece otra possession con esto ante motam litem?

Y esta incompatibilidad entendio la Rota en esta causa dec. coram Decano, Veneris 17. Nouembris 1623. ibi, *& propterea excludunt, quod perceperint regalia tria qualibet die; cum prædicta summa non sufficiat pro tribus regalibus, quolibet dietim habendis, vt patet ex relatione prædicti calculatoris a Rota deputati.* Y en la *decision de 19. de Abril de 1624. coram Coccinus*, por lo mismo se decide contra los Racioneros; la qual trahe *Postio,* y es la 185. Y remata diziendo. *Ex quibus fuit resolutum, standam indecisis sub die 17. Nouembris præteriti; nec vlterius esse elaborandum in hac prætensione,*

sed

sed procedendum in causa super bono iure in negotio principali, quia in hoc articulo abunde fuit partibus satisfactum. Y despues, hospite insalutato, les da la Rota manutencion en los tres reales por solo lo diurno. Para que se vea, quod aliquando Rota rotat, vt ex *Silua nuptial.* & alijs refert *Menoch.cons.*1050.*nu.*37.*et* 38. Y viene a proposito, lo que dixo la *l. sed licet.*12.*ff.de offi.Proconsul. Non tam spectandum est, quod Romæ factum est, quam quod fieri debeat.* videndus *Sccacia d.q.*24.*nu.*16.*&* 17.

Y si esta pretensa possession de tres reales fue despues de la lite mouida, como attentada no es manutenible, copiose *Postius de mandat. de manutenend. obser.*48. *n.*7. cum alijs. Y assi por auer excedido el Auditor de su comission, nulliter processit, & vim facit, *Ceballos* punctim, *lib.*5.*q.*105.

La segunda nullidad es: ex eodem capite, scilicet defectus iurisdictionis. Porque vienẽ manutenidos otros mas, de los que incoaron la lite ante el Ordinario, y assi ha conocido la Rota de alijs personis quam litigantibus, vltra commissionem, punctim *Sccacia de appellation.q.*11.*n.*29.

La tercera nullidad es: que vienen manutenidos algunos, que entraron, mucho despues del pleyto empeçado, en la Iglesia, y esto à die motę litis. Por lo qual se les adjudica mas, de lo que se les deue; Mandatum vero executiuũ, vel sentẽtia in summa debita excedens, est nullũ ipso iure, *gloss.vlt.in l.vlt.ff.de iurisd.omn.iudic.vbi Alexan.n.*11.*Farin. in posthum.dec.*301.*n.*2.*p.*1.*Gratian.discept.*3.*n.*24.*&* 162.*nu.* 17.*&* 363.*à n.*4.*&* 408.*n.*1.*Farin.in recentiss.Rotæ dec.*162. *n.* 2. *& dec.*362.*n.*5.*& dec.*634.*n.*10.*& dec.*650.*n.*2.*p.*1. *Ant. Monach.dec.Bonon.*25.*à n.*6.*Rota nouiss.diuers. dec.*121.*nu.*1. *p.*2.*Puteus dec.*315.*n.*1.*et* 2.*lib.*1.*Carroc.de remed.contra præiudiciales sentent.except.*135.*Intrigliol.dec.*46.*à n.*1. Demas de la falta de jurisdicion, pues no fueron collitigantes en la primera instancia, vt diximus in nullitate præcedenti.

La quarta nullidad es Que Gil Sarria viene manutenido pariformiter con los demas, y solo tiene beneficio de media distribucion, esto es, que gana tres dias solos en la semana

mana, y assi datur manutentio ad plus debito, vt diximus nullitate præcedenti.

La quinta nullidad es. Que supuesto, que los tres reales no fueron sujeto de primera instancia coram Ordinario (vt diximus) y assi tampoco de la apelacion en la Rota; Esta causa de tres reales devia conocerse de nuevo incoandola coram Ordinario, *ex Trid. sess. 24. c. 20. de reformat.* incipit; *causæ omnes*, iunctis traditis â *Barbosa ibi. Narbona ad 3. p. noua recollect. lib. 2. tit. 4. l. 59. Salgado de Reg. protect. p. 2. c. 17. per totum.* vbi *n.* 3. quod aliter procedendo, fit vis. Quod adeo verum est, vt partes tali dispositioni renunciare nequeant, & alterius iudicis cognitionem prorogare, *Suarez de Paz in prax. to. 2. prælud. vlt. n. 18. Sarauia de adiunctis, q. 7. num. 7.*

La sexta nullidad es. Que no puede executarse el mandato de manutencion sin liquidarse lo decurso. Mandatũ enim de manutenendo nulliter exequitur non facta liquidatione, quæ fit via ordinaria, *Postius obseruat. 107. ad finẽ.* Et generaliter, quod sententia, vel instrumentum illiquidum non habeat executionem, *Carrocius except. 121. Farin. in posth. decis. 743. nu. 5. & 9. p. 1. Sesse de inhibition. c. 2. §. 3. nu. 25. Intrigliol. decis. 13. a nu. 14. Carolus de Grassis except. 36. per totam. Parladorus lib. 2. rerum quotid. c. vlt. p. 1. §. 12. limit. 4.*

Y si bien contra mandatum de manutenendo non agitur de nullitate, *Postius obseruat. 106. a nu. 72.* Fallit tamẽ, quando esset notoria nullitas, como aqui: Idem *Postius num. 83.*

Ex quibus crediderim, Firmam esse in casu prouisionis. Salua V. D. integerrima censura. 22. Octobris. 1635.

El D. Iuan Christobal de Suelues.